



**АНТИМОНОПОЛЬНИЙ КОМІТЕТ УКРАЇНИ
ЧЕРКАСЬКЕ ОБЛАСНЕ ТЕРИТОРІАЛЬНЕ ВІДДІЛЕННЯ**

**РІШЕННЯ
АДМІНІСТРАТИВНОЇ КОЛЕГІЇ**

19.09.2018

м. Черкаси

№ 73/12-р/к

Справа № 03-22-02/18

Про порушення законодавства
про захист економічної
конкуренції та накладення штрафу

Товариство з обмеженою відповідальністю «ДУВК» (надалі – ТОВ «ДУВК») та товариство з обмеженою відповідальністю «ЦЕНТР ПІДГОТОВКИ ЕНЕРГОМЕНЕДЖЕРІВ» (надалі – ТОВ «ЦЕНТР ПІДГОТОВКИ ЕНЕРГОМЕНЕДЖЕРІВ») подали заявки для участі у торгах з предмету - ДСТУ Б.Д.1.1-1:2013 Капітальний ремонт поліклінічного відділення Смілянської ЦРЛ ім. Софії Бобринської по вул. Софіївській, 2, м. Сміла, Черкаської області, інв. номер 01010001 (внутрішні загальнобудівельні роботи та електричні мережі) (код 45310000-3 Електромонтажні роботи), що проводились у серпні – вересні 2017 року Смілянською центральною районною лікарнею ім. Софії Бобринської (номер процедури закупівлі UA – 2017-08-18-001621-а).

При цьому ТОВ «ДУВК» та ТОВ «ЦЕНТР ПІДГОТОВКИ ЕНЕРГОМЕНЕДЖЕРІВ» узгоджували свою поведінку під час участі в зазначених торгах, що зокрема, підтверджується:

- подання тендерної пропозиції ТОВ «ЦЕНТР ПІДГОТОВКИ ЕНЕРГОМЕНЕДЖЕРІВ» з IP - адреси Жоржоліані Ольги Валеріївни, директора ТОВ «ДУВК»;
- перебування однієї особи (директор та засновник ТОВ «ЦЕНТР ПІДГОТОВКИ ЕНЕРГОМЕНЕДЖЕРІВ» Свиридов І.І.) під час проведення Процедури закупівлі у трудових відносинах з обома Учасниками;
- зайняття керівних посад однією особою у обох Учасників (Свиридов І. І. до проведення Процедури закупівлі був директором ТОВ «ДУВК», на момент проведення Процедури закупівлі - директор ТОВ «ЦЕНТР ПІДГОТОВКИ ЕНЕРГОМЕНЕДЖЕРІВ» та інженер з охорони праці ТОВ «ДУВК», після оголошення результатів Процедури закупівлі звільнився з посади директора ТОВ «ЦЕНТР ПІДГОТОВКИ ЕНЕРГОМЕНЕДЖЕРІВ» та продовжував працювати на ТОВ «ДУВК»);
- наявність ділових та господарських відносин у вигляді взаємних розрахунків;
- надання поворотної фінансової допомоги;
- схожість, тотожність в оформленні, структурі, змісті документів.

За результатами розгляду справи № 03-22-02/18 такі дії ТОВ «ДУВК» та ТОВ «ЦЕНТР ПІДГОТОВКИ ЕНЕРГОМЕНЕДЖЕРІВ» визнано антиконкурентними узгодженими діями, що стосуються спотворення результатів торгів, що є порушенням пункту 1 статті 50, пункту 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції».

На порушників накладено штрафи: на ТОВ «ДУВК» - 68 000, 00 грн.; на ТОВ «ЦЕНТР ПІДГОТОВКИ ЕНЕРГОМЕНЕДЖЕРІВ» - 68 000, 00 грн.

Відповідно до пункту 4 частини першої статті 17 Закону України «Про публічні закупівлі», вчинення суб'єктами господарювання зазначеного порушення є підставою для відмови цим суб'єктам господарювання в участі в інших процедурах закупівлі та для відхилення їх тендерних пропозицій протягом 3 років після винесення рішення.

Адміністративна колегія Черкаського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України, розглянувши матеріали справи № 03-22-02/18 про порушення ТОВ «ДУВК» та ТОВ «ЦЕНТР ПІДГОТОВКИ ЕНЕРГОМЕНЕДЖЕРІВ» законодавства про захист економічної конкуренції, передбачене пунктом 1 статті 50 та пунктом 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції» (надалі – Закон), та подання з попередніми висновками першого відділу досліджень і розслідувань від 20.07.2018 №73/4-пв/к,

В С Т А Н О В И Л А:

1. ПРОЦЕСУАЛЬНІ ДІЇ

- (1) Дорученням Антимонопольного комітету України від 17.10.2017 № 13-01/355, уповноважено територіальне відділення провести дослідження щодо наявності ознак порушення законодавства про захист економічної конкуренції у діях ТОВ «ДУВК» та ТОВ «ЦЕНТР ПІДГОТОВКИ ЕНЕРГОМЕНЕДЖЕРІВ» під час їх участі у процедурі закупівлі ДСТУ Б.Д.1.1-1:2013 Капітальний ремонт поліклінічного відділення Смілянської ЦРЛ ім. Софії Бобринської по вул. Софіївській, 2, м. Сміла, Черкаської області, інв. номер 01010001 (внутрішні загальнобудівельні роботи та електричні мережі) (код 45310000-3 Електромонтажні роботи), проведеної за допомогою веб-порталу «Prozorro» (оголошення ID: UA – 2017-08-18-001621-а), замовником у якій виступила Смілянська центральна районна лікарня ім. Софії Бобринської.
- (2) Розпорядженням адміністративної колегії територіального відділення від 22.03.2018 №3-рп/к розпочато розгляд справи № 03-22-02/18 у зв'язку з наявністю в діях ТОВ «ДУВК» та ТОВ «ЦЕНТР ПІДГОТОВКИ ЕНЕРГОМЕНЕДЖЕРІВ», які полягають в узгоджені своєї поведінки під час підготовки та участі у процедурі закупівлі з предмету - ДСТУ Б.Д.1.1-1:2013 Капітальний ремонт поліклінічного відділення Смілянської ЦРЛ ім. Софії Бобринської по вул. Софіївській, 2, м. Сміла, Черкаської області, інв. номер 01010001 (внутрішні загальнобудівельні роботи та електричні мережі) (код 45310000-3 Електромонтажні роботи), проведеної за допомогою веб-порталу «Prozorro» (номер процедури закупівлі UA – 2017-08-18-001621-а), Смілянською центральною районною лікарнею ім. Софії Бобринської, ознак порушення законодавства про захист економічної конкуренції, передбаченого пунктом 1 статті 50 та пунктом 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді антиконкурентних узгоджених дій, які стосуються спотворення результатів торгів, аукціонів, конкурсів, тендерів.
- (3) Листами територіального відділення від 22.03.2018 №73-02/112-03 та від 22.03.2018 №73-02/113-03 ТОВ «ДУВК» та ТОВ «ЦЕНТР ПІДГОТОВКИ ЕНЕРГОМЕНЕДЖЕРІВ» було направлено копію розпорядження адміністративної колегії територіального відділення від 22.03.2018 №3-рп/к «Про початок розгляду справи».
- (4) За результатами збирання та аналізу доказів у справі, відповідно до абзацу сьомого пункту 23 Правил розгляду заяв і справ про порушення законодавства про захист економічної конкуренції, затверджених розпорядженням Антимонопольного комітету

України від 19.04.1994 № 5, зареєстрованих у Міністерстві юстиції України 06.05.1994 за № 90/299 (у редакції розпорядження Антимонопольного комітету України 29.06.1998 № 169-р), (надалі – Правила) складено подання з попередніми висновками у справі від 20.07.2018 № 73/4-пв/к.

- (5) Копії вищезазначеного подання з супровідними листами територіального відділення від 20.07.2018 № 73-02/718-03 та № 73-02/719-03 були надіслані ТОВ «ЦЕНТР ПІДГОТОВКИ ЕНЕРГОМЕНЕДЖЕРІВ» та ТОВ «ДУВК».
- (6) ТОВ «ДУВК» копію подання з попередніми висновками у справі від 20.07.2018 № 73/4-пв/к отримано 25.07.2018, що підтверджується повідомленням про вручення поштового відправлення від 20.07.2018 № 18002 0852083 0.
- (7) Листом від 30.07.2018 № 52/01/01-18 ТОВ «ДУВК» надало відповідь на зазначене подання з попередніми висновками.
- (8) ТОВ «ЦЕНТР ПІДГОТОВКИ ЕНЕРГОМЕНЕДЖЕРІВ» копію подання з попередніми висновками у справі від 20.07.2018 № 73/4-пв/к було направлено рекомендованим листом з рекомендованим повідомленням за № 18002 08520822 на адресу: вул. Смоленська, 31/33, м. Київ, 03056, яка зазначена в Єдиному державному реєстрі юридичних осіб, фізичних осіб-підприємців та громадських формувань.
- (9) Згідно з інформацією, розміщеною на сайті ПАТ «Укрпошта» (<https://ukrposhta.ua>), рекомендований лист з рекомендованим повідомленням за №1800208520822 ТОВ «ЦЕНТР ПІДГОТОВКИ ЕНЕРГОМЕНЕДЖЕРІВ» не вручено під час доставки: інші причини.
- (10) Відповідно до абзацу четвертого пункту 26 Правил, у разі, якщо немає можливості вручити копію подання з попередніми висновками особам, які беруть участь у справі, голова територіального відділення Комітету не пізніше ніж за п'ять днів до дня розгляду справи забезпечує розміщення на офіційному веб-сайті Комітету (<http://www.amc.gov.ua>) інформації щодо попередніх висновків у справі, із зазначенням дати, часу і місця розгляду справи.
- (11) З огляду на зазначене та у зв'язку з неможливістю вручити ТОВ «ЦЕНТР ПІДГОТОВКИ ЕНЕРГОМЕНЕДЖЕРІВ» копії подання з попередніми висновками, відповідно до абзацу четвертого пункту 26 Правил, інформація щодо попередніх висновків у справі № 03-22-02/18 із зазначенням дати, часу і місця розгляду справи 06.09.2018 була розміщена на офіційному веб-сайті Антимонопольного комітету України (<http://www.amc.gov.ua>) на суб-сайті територіального відділення.
- (12) До територіального відділення від ТОВ «ЦЕНТР ПІДГОТОВКИ ЕНЕРГОМЕНЕДЖЕРІВ» заперечень та зауважень на подання з попередніми висновками у справі не надходило.

2. ВІДПОВІДАЧІ

- (13) Відповідачами у справі є суб'єкти господарювання, перелічені в другому розділі цього рішення, а саме:
 - а) ТОВ «ДУВК» (вул. Смирнова – Ласточкина, буд. 14, кім. 16/15, м. Київ, 04053, ідентифікаційний код юридичної особи - 23033723). ТОВ «ДУВК» є юридичною особою відповідно до витягу з Єдиного державного реєстру юридичних осіб, фізичних осіб – підприємців та громадських формувань, номер запису 1 261 120 0000 000053 від 09.03.2005.

Згідно з витягом з Єдиного державного реєстру юридичних осіб, фізичних осіб – підприємців та громадських формувань основним видом діяльності ТОВ «ДУВК» є будівництво житлових і нежитлових будівель (КВЕД 41.20);

б) ТОВ «ЦЕНТР ПІДГОТОВКИ ЕНЕРГОМЕНЕДЖЕРІВ» (вул. Смоленська, 31/33, м. Київ, 03056, ідентифікаційний код юридичної особи – 25290973).

ТОВ «ЦЕНТР ПІДГОТОВКИ ЕНЕРГОМЕНЕДЖЕРІВ» є юридичною особою відповідно до витягу з Єдиного державного реєстру юридичних осіб, фізичних осіб – підприємців та громадських формувань, номер запису 1 073 120 0000 004874 від 11.07.2005.

Згідно з витягом з Єдиного державного реєстру юридичних осіб, фізичних осіб – підприємців та громадських формувань основним видом діяльності ТОВ «ЦЕНТР ПІДГОТОВКИ ЕНЕРГОМЕНЕДЖЕРІВ» є дослідження й експериментальні розробки у сфері інших природничих і технічних наук (КВЕД 72.19). Крім того, серед видів діяльності ТОВ «ЦЕНТР ПІДГОТОВКИ ЕНЕРГОМЕНЕДЖЕРІВ» є будівництво житлових і нежитлових будівель (КВЕД 41.20).

- (14) Виходячи з наведеного, ТОВ «ДУВК» та ТОВ «ЦЕНТР ПІДГОТОВКИ ЕНЕРГОМЕНЕДЖЕРІВ» (надалі – Учасники), у розумінні статті 1 Закону України "Про захист економічної конкуренції", є суб'єктами господарювання.

3. ІНФОРМАЦІЯ ПРО ТОРГИ

- (15) Смілянською центральною районною лікарнею ім. Софії Бобринської (вул. Леніна, 54, с. Попівка, Смілянського р-ну, Черкаська область, 20735, Україна) (надалі – Замовник), відповідно до вимог Закону України «Про публічні закупівлі», у серпні – вересні 2017 року проведено відкриті торги по предмету - ДСТУ Б.Д.1.1-1:2013 Капітальний ремонт поліклінічного відділення Смілянської ЦРЛ ім. Софії Бобринської по вул. Софіївській, 2 м. Сміла, Черкаської області, інв. номер 01010001 (внутрішні загальнобудівельні роботи та електричні мережі) (код 45310000-3 Електромонтажні роботи) (оголошення ID: UA – 2017-08-18-001621-a) (надалі – Процедура закупівлі).
- (16) Оголошення про проведення Процедури закупівлі було розміщено на веб – порталі Уповноваженого органу (prozorro.gov.ua) 18 серпня 2017 року о 18:34 за номером UA – 2017-08-18-001621-a.
- (17) Процедура закупівлі проводилась відповідно до вимог Закону України "Про публічні закупівлі".
- (18) Кінцевий строк подання пропозицій конкурсних торгів (дата і час) – 04.09.2017 до 00:00.
- (19) Згідно з інформацією, розміщеною на веб-порталі Уповноваженого органу з питань закупівель, свої тендерні пропозиції надали наступні учасники:
- ТОВ «ДУВК» (вул. Смирнова – Ласточкина, буд. 14, кім. 16/15, м. Київ, 04053, ідентифікаційний код юридичної особи 23033723), цінова пропозиція – 2 716 041,00 (два мільйони сімсот шістнадцять тисяч сорок одна) гривень 00 копійок;
 - ТОВ «ЦЕНТР ПІДГОТОВКИ ЕНЕРГОМЕНЕДЖЕРІВ» (вул. Смоленська, 31/33, м. Київ, 03056, ідентифікаційний код юридичної особи – 25290973), цінова пропозиція – 2 181 910,00 (два мільйони сто вісімдесят одна тисяча дев'ятсот десять) гривень 00 копійок;
 - товариство з обмеженою відповідальністю «ЕЛЕКТРИК ГРУП» (вул. Перемоги, буд. 14, оф. 29, м. Сміла, 20700, ідентифікаційний код юридичної особи – 40824943), цінова пропозиція – 2 398 999 (два мільйони триста дев'яносто вісім тисяч дев'ятсот дев'яносто дев'ять) гривень 00 копійок;

- товариство з обмеженою відповідальністю «СТРОЙКОМ 2015» (вул. 30 років Перемоги, буд. 62, кв. 141, м. Черкаси, 18000, ідентифікаційний код юридичної особи – 39951510), цінова пропозиція – 2 399 000 (два мільйони триста дев'яносто дев'ять тисяч) гривень 00 копійок.

- (20) Аукціон щодо визначення переможця Процедури закупівлі відбувся 04.09.2017 об 11:52.
- (21) Розкриття тендерних пропозицій відбулось 04.09.2017.
- (22) Відповідно до протоколу засідання тендерного комітету від 08.09.2017 №62, оприлюдненого на веб-порталі Уповноваженого органу, тендерна пропозиція ТОВ «ЦЕНТР ПІДГОТОВКИ ЕНЕРГОМЕНЕДЖЕРІВ» була відхилена у зв'язку з тим, що зазначеним учасником у системі електронних закупівель було опубліковано лист від 06.09.2017 №291 про відмову від підписання договору, тендерні пропозиції товариства з обмеженою відповідальністю «СТРОЙКОМ 2015» та товариства з обмеженою відповідальністю «ЕЛЕКТРИК ГРУП» були відхилені у зв'язку з невідповідністю поданих документів умовам тендерної документації.
- (23) ТОВ «ДУВК» визнано переможцем по Процедурі закупівлі.
- (24) Повідомлення про намір укласти договір з ТОВ «ДУВК» було оприлюднене на веб – порталі Уповноваженого органу 08.09.2017.
- (25) За результатами Процедури закупівлі між Замовником та ТОВ «ДУВК» укладено договір підряду від 21.09.2017 №320 на суму 2 716 041 (два мільйони сімсот шістнадцять тисяч сорок одна) гривня 00 копійок. Строк дії договору - до 31 грудня 2017 року, а в частині розрахунків – до повного його виконання.

4. ОБСТАВИНИ СПРАВИ

- (26) Як було встановлено територіальним відділенням під час розслідування справи, ТОВ «ДУВК» та ТОВ «ЦЕНТР ПІДГОТОВКИ ЕНЕРГОМЕНЕДЖЕРІВ» як окремі суб'єкти господарювання, які беруть участь у Процедурі закупівлі є конкурентами, а отже, повинні змагатися між собою з метою здобуття завдяки власним досягненням переваг у цій сфері та не вчиняти будь-яких дій, які можуть вплинути на конкуренцію.
- (27) Разом з тим, за результатами аналізу пропозицій Учасників, документації конкурсних торгів Замовника, а також матеріалів, отриманих у ході розгляду справи, встановлено обставини, які свідчать про те, що ТОВ «ДУВК» та ТОВ «ЦЕНТР ПІДГОТОВКИ ЕНЕРГОМЕНЕДЖЕРІВ» узгодили між собою умови участі у Процедурі закупівлі з метою забезпечення перемоги одному з них, що підтверджується наступним.

4.1 ІНФОРМАЦІЯ ПРО ВЗАЄМОЗВ'ЯЗОК ТА СПІЛЬНІ ІНТЕРЕСИ ВІДПОВІДАЧІВ

- (28) ТОВ «ЦЕНТР ПІДГОТОВКИ ЕНЕРГОМЕНЕДЖЕРІВ» та ТОВ «ДУВК» мали зв'язок між собою через фізичну особу – Свиридова Ігоря Івановича, який у період проведення Процедури закупівлі був засновником та директором ТОВ «ЦЕНТР ПІДГОТОВКИ ЕНЕРГОМЕНЕДЖЕРІВ» та одночасно перебував у трудових відносинах з ТОВ «ДУВК», що підтверджується наступним.
- (29) Відповідно до Статуту ТОВ «ЦЕНТР ПІДГОТОВКИ ЕНЕРГОМЕНЕДЖЕРІВ»,

затвердженого протоколом №6 Загальних зборів учасників від 21.06.2017, та відомостей у витягу з Єдиного державного реєстру юридичних осіб, фізичних осіб – підприємців та громадських формувань №1004222992, станом на 04.09.2017 засновником товариства з часткою у статутному фонді 100% був Свиридов Ігор Іванович [REDACTED].

- (30) Згідно інформації Головного управління Пенсійного фонду України в м. Києві (лист від 12.04.2018 №14224/07) [REDACTED] працював у ТОВ «ДУВК».
- (31) Так, Свиридов Ігор Іванович був директором ТОВ «ДУВК» з 20.05.2016 по 10.08.2017 та директором ТОВ «ЦЕНТР ПІДГОТОВКИ ЕНЕРГОМЕНЕДЖЕРІВ» на момент проведення Процедури закупівлі.
- (32) Слід зазначити, що з 11.08.2017 директором ТОВ «ДУВК» було призначено Жоржоліані Ольгу Валеріївну.
- (33) Отже, Свиридов Ігор Іванович, маючи вирішальний вплив на формування складу, результати голосування, рішення органів управління та на господарську діяльність ТОВ «ЦЕНТР ПІДГОТОВКИ ЕНЕРГОМЕНЕДЖЕРІВ», одночасно пов'язаний трудовими відносинами з ТОВ «ДУВК».
- (34) Згідно зі статтею 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції» пов'язаними особами є юридичні та/або фізичні особи, які спільно або узгоджено здійснюють господарську діяльність, у тому числі спільно або узгоджено чинять вплив на господарську діяльність суб'єкта господарювання.
- (35) Таким чином, ТОВ «ДУВК» і ТОВ «ЦЕНТР ПІДГОТОВКИ ЕНЕРГОМЕНЕДЖЕРІВ» мали зв'язок між собою через фізичну особу - Свиридова Ігоря Івановича, що свідчить про обізнаність Учасників із діяльністю один одного та можливість доступу і обміну інформацією щодо господарської та фінансової діяльності цих суб'єктів господарювання, в тому числі і щодо участі в Процедурі закупівлі.
- (36) Крім того, у ході розгляду справи територіальним відділенням встановлено, що Свиридов Ігор Іванович, звільнившись з посади директора ТОВ «ДУВК» (10.08.2017) продовжував працювати у товаристві (інженер з охорони праці) та був уповноваженим представником ТОВ «ДУВК» на отримання послуг банку ПАТ «УкрСиббанк» від імені ТОВ «ДУВК» протягом 2017 року.
- (37) Так, ПАТ «УкрСиббанк» листом від 13.04.2018 №13-2-3/497 «БТ» надано [REDACTED] у [REDACTED].
- (38) Отже, Свиридов Ігор Іванович був обізнаний з господарською та фінансовою діяльністю ТОВ «ДУВК».
- (39) Також, згідно з інформацією, наданою Головним управлінням Пенсійного фонду України в м. Києві (лист від 12.04.2018 №14224/07), деякі з інших працівників Учасників протягом 2017 року або паралельно працювали у ТОВ «ДУВК» і ТОВ «ЦЕНТР ПІДГОТОВКИ ЕНЕРГОМЕНЕДЖЕРІВ» або переходили з одного товариства на інше [REDACTED].

- (40) Слід наголосити, що протягом 2017 року у ТОВ «ЦЕНТР ПІДГОТОВКИ ЕНЕРГОМЕНЕДЖЕРІВ» загальна кількість працівників – 9 осіб, та 5 з них перебували у трудових відносинах з ТОВ «ДУВК».
- (41) Таким чином, одночасне перебування одних і тих же фізичних осіб у трудових відносинах з ТОВ «ДУВК» і ТОВ «ЦЕНТР ПІДГОТОВКИ ЕНЕРГОМЕНЕДЖЕРІВ», а також перехід працівників з одного товариства на інше свідчить про спільне здійснення Учасниками господарської діяльності.

4.2 ПОДАННЯ ТЕНДЕРНОЇ ПРОПОЗИЦІЇ ТОВ «ЦЕНТР ПІДГОТОВКИ ЕНЕРГОМЕНЕДЖЕРІВ» З ІР - АДРЕСИ ДИРЕКТОРА ТОВ «ДУВК»

- (42) Учасники здійснювали дії, пов'язані з участю у Процедурі закупівлі на одному і тому ж електронному майданчику – zakupki.prom.ua (ТОВ «ЗАКУПКИ. ПРОМ.УА»).
- (43) При реєстрації на електронному майданчику - zakupki.prom.ua Учасниками було зазначено одні і ті ж самі контактні дані відповідальної особи – Ігор Свиридов та один і той же номер телефону - +380687771881.
- (44) Таким чином, реєстрацію обох Учасників на зазначеному електронному майданчику здійснював Свиридов Ігор Іванович.
- (45) Пропозиції Учасників по Процедурі закупівлі на авторизований електронний майданчик були подані з наступних ІР - адрес: **185.41.249.79** - створено пропозицію ТОВ «ДУВК» (дата та час входу: 02.09.2017 о 20:20); **188.239.26.16** - створено пропозицію ТОВ «ЦЕНТР ПІДГОТОВКИ ЕНЕРГОМЕНЕДЖЕРІВ» (дата та час входу: 03.09.2017 о 13:18).
- (46) Згідно з інформацією сайту "2 IP.UA", ІР – адреса **185.41.249.79** належить провайдеру товариству з обмеженою відповідальністю «ГІГАТРАНС» (надалі – ТОВ «ГІГАТРАНС»), ІР – адреса **188.239.26.16** належить провайдеру товариству з обмеженою відповідальністю «НАШНЕТ» (надалі – ТОВ «НАШНЕТ»).
- (47) За інформацією ТОВ «НАШНЕТ», наданою територіальному відділенню листом від 12.04.2018 №12/25, послуги з доступу до мережі Інтернет 03.09.2017 о 13:18 з ІР – адреси **188.239.26.16** надавалися фізичній особі – [REDACTED]
- (48) Жоржоліані Ольга Валеріївна на момент проведення Процедури закупівлі була директором ТОВ "ДУВК".
- (49) Тобто, тендерна пропозиція ТОВ «ЦЕНТР ПІДГОТОВКИ ЕНЕРГОМЕНЕДЖЕРІВ» була подана з ІР – адреси **188.239.26.16**, яка використовується директором ТОВ «ДУВК».
- (50) Отже, дії ТОВ «ЦЕНТР ПІДГОТОВКИ ЕНЕРГОМЕНЕДЖЕРІВ» щодо подачі документів на авторизований електронний майданчик для участі у Процедурі закупівлі з ІР - адреси, що надавалася фізичній особі – Жоржоліані Ользі Валеріївні (директор ТОВ «ДУВК»), свідчать про можливість встановлення зв'язку один з одним та доступу до інформації на стадії підготовки та при поданні своїх тендерних пропозицій, а також доводять наявність між ними антиконкурентних узгоджених дій.

4.3 АНАЛІЗ ПОВЕДІНКИ ВІДПОВІДАЧІВ ПІД ЧАС ПІДГОТОВКИ ТА УЧАСТІ У ПРОЦЕДУРІ ЗАКУПІВЛІ

- (51) Відповідно до тендерної документації Замовника оцінка тендерних пропозицій здійснюється на основі критерію «Ціна». Найбільш економічно вигідною пропозицією буде вважатися пропозиція з найнижчою ціною з урахуванням усіх податків та зборів (в тому числі податку на додану вартість (ПДВ), у разі, якщо учасник є платником ПДВ). Оцінка тендерних пропозицій проводиться автоматично електронною системою закупівель шляхом застосування електронного аукціону.
- (52) Відповідно до статті 29 Закону України «Про публічні закупівлі» електронний аукціон полягає в повторювальному процесі пониження цін або приведенні цін з урахуванням показників інших критеріїв оцінки за математичною формулою, визначеною в методиці оцінки, що проводиться у три етапи в інтерактивному режимі реального часу. Учасник може протягом одного етапу аукціону один раз понизити ціну/приведену ціну своєї пропозиції не менше ніж на один крок від своєї попередньої ціни/приведеної ціни.
- (53) Замовником у тендерній документації було визначено очікувану вартість закупівлі у розмірі 2 717 532,20 (два мільйони сімсот сімнадцять тисяч п'ятсот тридцять дві) гривні 20 копійок.
- (54) Проаналізувавши дії Учасників під час участі у аукціоні по Процедурі закупівлі, територіальним відділенням було встановлено наступне.
- (55) Під час участі у аукціоні по Процедурі закупівлі ТОВ «ДУВК» жодного разу не здійснювало зниження ціни, натомість ТОВ «ЦЕНТР ПІДГОТОВКИ ЕНЕРГОМЕНЕДЖЕРІВ» здійснило максимальне зниження ціни порівняно з усіма іншими учасниками Процедури закупівлі. Так, ТОВ «ЦЕНТР ПІДГОТОВКИ ЕНЕРГОМЕНЕДЖЕРІВ» знижено ціну на 19,7% від своєї початкової цінової пропозиції; ТОВ «ЕЛЕКТРИК ГРУП» знижено ціну на 1,85% від своєї початкової цінової пропозиції ТОВ «СТРОЙКОМ-2015» знижено ціну на 6,46% від своєї початкової цінової пропозиції. Інформація наведена в таблиці 1.

Таблиця 1

Учасник	Початкова цінова пропозиція, грн.	1 раунд аукціону	2 раунд аукціону	3 раунд аукціону
ТОВ «ДУВК»	2 716 041,00 грн	2 716 041,00 грн	2 716 041,00 грн	2 716 041,00 грн
ТОВ «ЦЕНТР ПІДГОТОВКИ ЕНЕРГОМЕНЕДЖЕРІВ»	2 717 500,00 грн	2 717 500,00 грн	2 690 324,00 грн	2 181 910,00 грн
ТОВ «ЕЛЕКТРИК ГРУП»	2 444 168,00 грн	2 444 168,00 грн	2 444 168,00 грн	2 398 999,00 грн
ТОВ «СТРОЙКОМ-2015»	2 690 356,88 грн	2 690 356,88 грн	2 516 515,00 грн	2 516 515,00 грн

- (56) Таким чином, ТОВ "ДУВК" свою початкову цінову пропозицію не змінювало та його цінова пропозиція була найвищою, а остаточна цінова пропозиція ТОВ «ЦЕНТР ПІДГОТОВКИ ЕНЕРГОМЕНЕДЖЕРІВ» була найнижчою.
- (57) Однак, ТОВ «ЦЕНТР ПІДГОТОВКИ ЕНЕРГОМЕНЕДЖЕРІВ» листом від 06.09.2017 №291 було повідомлено Замовника, що у зв'язку з обставинами, що виникли, ТОВ «ЦЕНТР ПІДГОТОВКИ ЕНЕРГОМЕНЕДЖЕРІВ» відмовляється від підписання договору про закупівлю.
- (58) Враховуючи, що тендерні пропозиції ТОВ «ЕЛЕКТРИК ГРУП» та ТОВ «СТРОЙКОМ-2015» не відповідали умовам тендерної документації, Замовником

було визначено переможцем по Процедурі закупівлі ТОВ «ДУВК».

- (59) Слід наголосити на тому, що на момент відмови ТОВ «ЦЕНТР ПІДГОТОВКИ ЕНЕРГОМЕНЕДЖЕРІВ» – 06.09.2017 від підписання договору про закупівлю, тендерні пропозиції інших Учасників вже були розміщені на веб – порталі Уповноваженого органу. Оскільки розкриття тендерних пропозицій відбулось 04.09.2017.
- (60) Таким чином, проаналізувавши цінову поведінку Учасників під час участі у Процедурі закупівлі, територіальним відділенням було встановлено, що цінова поведінка ТОВ «ДУВК» була пасивною, ним жодного разу не було здійснено зниження своєї цінової пропозиції. У той же час ТОВ «ЦЕНТР ПІДГОТОВКИ ЕНЕРГОМЕНЕДЖЕРІВ» навпаки було здійснено максимальне зниження своєї ціни серед учасників.
- (61) ТОВ «ЦЕНТР ПІДГОТОВКИ ЕНЕРГОМЕНЕДЖЕРІВ», запропонувавши найнижчу цінову пропозицію, свідомо відмовилося від підписання договору про закупівлю послуг, внаслідок чого переможцем по Процедурі закупівлі визначено ТОВ «ДУВК», відповідно збільшено вартість закупівлі.
- (62) При цьому, відповідно до договору від 20.09.2017 №20/09-1, укладеного між Учасниками, ТОВ «ЦЕНТР ПІДГОТОВКИ ЕНЕРГОМЕНЕДЖЕРІВ» на замовлення ТОВ «ДУВК» також виконувало роботи по Процедурі закупівлі.
- (63) Так, відповідно до зазначеного договору ТОВ «ЦЕНТР ПІДГОТОВКИ ЕНЕРГОМЕНЕДЖЕРІВ» виступає як підрядник та повинно виконати роботи з будівництва код ДК 45210000-2 Будівництво будівель, а саме: Капітальний ремонт поліклінічного відділення Смілянської ЦРЛ ім. Софії Бобринської по вул. Софіївській, 2, м. Сміла, Черкаської області (посилення фундаменту, ремонт даху, мережі опалення, водопроводу та каналізації). Ціна договору становила - 33 792,53 (тридцять три тисячі сімсот дев'яносто дві) гривні 53 копійки.
- (64) Тобто, ТОВ «ЦЕНТР ПІДГОТОВКИ ЕНЕРГОМЕНЕДЖЕРІВ» виступало субпідрядником ТОВ «ДУВК» по Процедурі закупівлі та також виконувало роботи.
- (65) Відповідно до додатку 2 до тендерної документації Замовника, учасникам необхідно було надати інформацію про реквізити банківського рахунку, за якими буде здійснюватися оплата за договором в разі акцепту.
- (66) ТОВ «ДУВК» у тендерній пропозиції надано довідку ПАТ «УкрСиббанк» від 23.08.2017 №80-16-28/728 щодо відкритих рахунків у зазначеному банку.
- (67) За інформацією ПАТ «УкрСиббанк» (лист від 13.04.2018 №13-2-3/497 «БТ»), за отриманням довідки від 23.08.2017 №80-16-28/728 безпосередньо до відділення №904 звертався [REDACTED]
- (68) У той же час, враховуючи, що зазначена довідка зареєстрована від 23.08.2017, на момент її отримання, Свиридов Ігор Іванович вже не був директором ТОВ «ДУВК».
- (69) Таким чином, довідку ПАТ «УкрСиббанк» від 23.08.2017 №80-16-28/728, яку ТОВ «ДУВК» надало у своїй тендерній пропозиції, отримував директор та засновник ТОВ «ЦЕНТР ПІДГОТОВКИ ЕНЕРГОМЕНЕДЖЕРІВ».
- (70) Зазначені обставини створюють певні умови для узгодженої поведінки Учасників та

як наслідок усувають конкуренцію між ними під час участі у Процедурі закупівлі.

4.4 СХОЖІСТЬ В ОФОРМЛЕННІ ДОКУМЕНТІВ УЧАСНИКІВ НАДАНИХ У ТЕНДЕРНИХ ПРОПОЗИЦІЯХ

- (71) Аналіз пропозицій, поданих учасниками для участі у вищезазначеній процедурі відкритих торгів, свідчить про наявність узгодженої поведінки між ТОВ «ЦЕНТР ПІДГОТОВКИ ЕНЕРГОМЕНЕДЖЕРІВ» та ТОВ «ДУВК» під час їх участі у Процедурі закупівлі.
- (72) Листом від 18.05.2018 №50/02/03-18 ТОВ «ЦЕНТР ПІДГОТОВКИ ЕНЕРГОМЕНЕДЖЕРІВ» повідомило територіальному відділенню, що не використовувало, під час підготовки пропозиції, яка була подана у Процедурі закупівлі, документи (матеріали тощо), які були взяті з відкритих джерел (ресурсів тощо) доступних для інших суб'єктів господарювання та джерел (ресурсів тощо), які доступні обмеженому колу осіб (суб'єктам господарювання, фізичним особам тощо), зокрема з засобів масової інформації, мережі Інтернет, відкритих баз даних тощо. Документи для участі у Процедурі закупівлі готувалися директором ТОВ «ЦЕНТР ПІДГОТОВКИ ЕНЕРГОМЕНЕДЖЕРІВ» - Свиридовим Ігорем Івановичем та треті особи (юридичні особи, фізичні особи, що не є працівниками товариства) до підготовки та збору документів для участі у Процедурі закупівлі не залучалися.
- (73) Листами від 10.04.2018 №18/01/01-18 та від 20.04.2018 №22/01/01-18 ТОВ «ДУВК» повідомило територіальному відділенню, що не використовувало, під час підготовки пропозиції, яка була подана у Процедурі закупівлі, документи (матеріали тощо), які були взяті з відкритих джерел (ресурсів тощо) доступних для інших суб'єктів господарювання та джерел (ресурсів тощо), які доступні обмеженому колу осіб (суб'єктам господарювання, фізичним особам тощо), зокрема з засобів масової інформації, мережі Інтернет, відкритих баз даних тощо. Документи для участі у Процедурі закупівлі готувалися директором ТОВ «ДУВК» - Жоржоліані Ольгою Валеріївною, треті особи до підготовки та збору документів для участі у Процедурі закупівлі не залучалися.
- (74) Водночас, здійснивши порівняльний аналіз тендерних пропозицій учасників Процедури закупівлі, виявлено ознаки спільної підготовки ТОВ «ЦЕНТР ПІДГОТОВКИ ЕНЕРГОМЕНЕДЖЕРІВ» та ТОВ «ДУВК» поданих документів, які мають нехарактерну схожість та подібність у оформленні.
- (75) Замовником у додатку 5 до тендерної документації було встановлено форму тендерної пропозиції для учасників цих торгів.
- (76) Тендерні пропозиції Учасників однаково відрізняються від встановленої Замовником форми тендерної пропозиції.
- (77) Так, у першому абзаці своїх тендерних пропозицій Учасники однаково зазначили: «...щодо участі у тендеру на закупівлю робіт...». У той час, як у формі тендерної пропозиції Замовника зазначено: «...щодо участі у торгах на закупівлю робіт...».
- (78) У першому абзаці тендерних пропозицій Учасники однаково не проставили скобку після слів: «...(код 45310000-3 Електромонтажні роботи, ...», та однаково зазначили «...згідно з технічним завданням Замовника торгів ...» на відміну від Замовника, яким зазначено: «згідно з технічними та іншими вимогами Замовника торгів» (мовою оригіналу).
- (79) У другому абзаці тендерних пропозицій Учасники допустили однаково помилку при

- відмінюванні слова: замість у *цій* Учасники написали у *цієї*. Так, Учасники зазначили: «...*зазначених у цієї пропозиції...*».
- (80) Крім того, у своїх тендерних пропозиціях Учасники однаково змінили пункти 1, 2, 3 на відміну від визначеної Замовником додатком 5 форми тендерної пропозиції.
- (81) Інші учасники по Процедурі закупівлі: ТОВ «Стройком – 2015» (ідентифікаційний код юридичної особи 39951510) та ТОВ «ЕЛЕКТРИК ГРУП» (ідентифікаційний код юридичної особи 40824943) оформили свої тендерні пропозиції у відповідності з додатком 5 тендерної документації Замовника, у тому числі і пункти 1, 2, 3.
- (82) Відповідно до додатку 2 «Перелік документів для підтвердження відповідності учасника вимогам визначеним у статті 17 Закону» тендерної документації Замовника, учасникам необхідно було надати, у тому числі, довідку складену у довільній формі за підписом уповноваженої особи Учасника та завірену печаткою (за наявності), яка містить відомості про підприємство: реквізити (місцезнаходження, телефон, факс); керівництво (посада, прізвище, ім'я, по батькові); інформація про реквізити банківського рахунку, за якими буде здійснюватися оплата за договором в разі акцепту.
- (83) Зазначені довідки Учасників однаково подані у вигляді таблиці, які є візуально схожими за своїм оформленням.
- (84) Зазначені таблиці Учасників однаково складаються з двох стовпців та десяти рядків. Назви рядків у першому стовпчику Учасників є майже однаковими. Розміщена Учасниками інформація у рядках другого стовпчика таблиці однаково виділена жирним шрифтом.
- (85) Учасниками у цих таблицях однаково була зазначена інформація щодо видів діяльності, яка не вимагала Замовником.
- (86) При цьому ТОВ «ЦЕНТР ПІДГОТОВКИ ЕНЕРГОМЕНЕДЖЕРІВ» у рядку «Види діяльності» невірно зазначено номер КВЕД виду діяльності «Будівництво житлових і нежитлових будівель», замість – 41.20, зазначено **42.21**. У той же час у ТОВ «ДУВК» у цьому ж рядку зазначено вид діяльності під номером КВЕД **42.21** – «Будівництво трубопроводів». Слід наголосити, що у обох Учасників ці види діяльності під номером КВЕД **42.21** перелічено першими.
- (87) Іншими учасниками Процедури закупівлі зазначена інформація була оформлена у вигляді тексту та надана у відповідності до вимог Замовника, додаткова інформація не надавалася.
- (88) Замовником, відповідно до таблиці 2 додатку 1 до тендерної документації, було визначено форму таблиці довідки з інформацією про наявність працівників відповідної кваліфікації, які мають необхідні знання та досвід.
- (89) Учасниками подано зазначену інформацію у відповідності до таблиці 2 додатку 1 Замовника. Та перед своїми таблицями Учасники розмістили однаковий текст: «*Для участі у закупівлі з робіт з ДСТУ Б.Д.1.1-1:2013 Капітальний ремонт поліклінічного відділення Смілянської ЦРЛ ім. Софії Бобринської по вул. Софіївській, 2 м. Сміла, Черкаської області, інв. номер 01010001(внутрішні загальнобудівельні роботи та електричні мережі) (код 45310000-3 Електромонтажні роботи) повідомляємо про наявність працівників відповідної кваліфікації, які мають необхідні знання та досвід*» (мовою оригіналу).
- (90) Два інших учасники по Процедурі закупівлі: ТОВ «Стройком – 2015» та

ТОВ «ЕЛЕКТРИК ГРУП» подали зазначені довідки з інформацією у вигляді таблиці, яка відповідала таблиці 2 додатку 1 Замовника. Зазначені учасники перед своїми таблицями додаткової текстової інформації не розміщали.

- (91) Замовником Процедури закупівлі у додатку 1 до тендерної документації у переліку документів для підтвердження відповідності пропозиції учасника кваліфікаційним критеріям, закріплених ч. 2 ст. 16, зазначено, що учасники мають надати довідку в довільній формі, за підписом уповноваженої особи Учасника та завірену печаткою (за наявності) з інформацією про виконання аналогічного договору (не менше трьох договорів) з аналогічним предметом закупівлі, який зазначено в даній тендерній документації разом із копіями таких договорів. У довідці необхідно було зазначити дату договору, суму договору, замовника робіт.
- (92) Зазначені довідки Учасників оформлені у табличній формі. Перед таблицею Учасниками розміщено однаковий текст: *«...повідомляє, що має досвід виконання аналогічних предмету закупівлі замовника договорів, а саме:...»* (мовою оригіналу).
- (93) Таблиці зазначених довідок Учасників мають однакові заголовки. Таблиця ТОВ «ЦЕНТР ПІДГОТОВКИ ЕНЕРГОМЕНЕДЖЕРІВ» усього має 5 стовпців, назви яких ідентичні назвам 5 стовпців із 6 таблиці ТОВ «ДУВК» («№п/п»; «Назва організації (замовника)», з якою було укладено договір, номер, дата договору»; «Назва об'єкту, на якому виконувалися роботи»; «Ціна договору (грн.)»; «Вид робіт»).
- (94) При цьому, наприклад, зазначена довідка ТОВ «ЕЛЕКТРИК ГРУП» також складена у формі таблиці, яка складається з 5 стовпців з їх назвами: «№ п/п», «Замовник», «Предмет закупівлі», «Сума договору», «Дата договору».
- (95) ТОВ «Стройком – 2015» інформацію про виконання аналогічних договорів було оформлено у текстовій формі.
- (96) Отже, оформлення інформації про виконання аналогічних договорів інших учасників відрізняється від Учасників та не містить спільних зовнішніх особливостей у своєму оформленні, на відміну від зазначених довідок Учасників.
- (97) Тобто, такий індивідуальний підхід кожного з інших учасників до створення своїх документів підтверджує, що при дотриманні принципу конкурентної боротьби між Учасниками Процедури закупівлі вищенаведена інформація, подана у складі пропозицій ТОВ «ЦЕНТР ПІДГОТОВКИ ЕНЕРГОМЕНЕДЖЕРІВ» та ТОВ «ДУВК», мала б відрізнитись одна від одної, у тому числі і за зовнішнім оформленням, не містити в собі спільних об'єднуючих особливостей, адже кожен документ, у разі якщо учасники торгів готували їх окремо один від одного без обміну інформацією, мав би відображати їх індивідуальні, творчі, суб'єктивні підходи до його підготовки.
- (98) Така нехарактерна схожість та тотожність в оформленні, структурі, змісті документів, яка у сукупності з іншими встановленими територіальним відділенням обставинами свідчить про узгоджену поведінку Учасників, що призвело до спотворення результатів торгів.
- (99) Враховуючи вищезазначене, можна припустити, що Учасники співпрацювали при підготовці своїх тендерних пропозицій та були обізнані щодо участі один одного у Процедурі закупівлі.
- (100) Таким чином, за результатами аналізу документів територіальним відділенням виявлені обставини, які можуть свідчити про те, що під час підготовки документів та участі у Процедурі закупівлі ТОВ «ЦЕНТР ПІДГОТОВКИ ЕНЕРГОМЕНЕДЖЕРІВ»

та ТОВ «ДУВК» не змагались між собою, що є обов'язковою умовою конкуренції, а діяли узгоджено.

4.5 НАЯВНІСТЬ ГОСПОДАРСЬКИХ ВІДНОСИН МІЖ ВІДПОВІДАЧАМИ

- (101) За результатами аналізу інформації, отриманої у ході розгляду справи, територіальним відділенням, встановлено, що між Учасниками протягом 2017 року існували господарські відносини.
- (102) Так, між ТОВ «ДУВК» та ТОВ «ЦЕНТР ПІДГОТОВКИ ЕНЕРГОМЕНЕДЖЕРІВ» укладено договір постачання від 22.09.2017 №01/01/08-17. Відповідно до якого ТОВ «ЦЕНТР ПІДГОТОВКИ ЕНЕРГОМЕНЕДЖЕРІВ» – постачальник, ТОВ «ДУВК» – покупець. За зазначеним договором всього було поставлено товарів на суму – 299 019,32 (двісті дев'яносто дев'ять тисяч дев'ятнадцять) гривень 32 копійки.
- (103) Договір підряду №06/02/08/1-17 укладений між Учасниками від 17.11.2017. Відповідно до якого ТОВ «ЦЕНТР ПІДГОТОВКИ ЕНЕРГОМЕНЕДЖЕРІВ» виступає замовником, а ТОВ «ДУВК», як підрядник, виконує будівельні роботи «Капітальне будівництво міні – футбольного майданчика з синтетичним покриттям «штучна трава» на території Смілянської з/о школи І-ІІІ ступенів №1 по вул. Незалежності, 66, в м. Сміла Черкаської області. Ціна договору становила – 200 000,00 (двісті тисяч) гривень 00 копійок.
- (104) ТОВ «ДУВК» та ТОВ «ЦЕНТР ПІДГОТОВКИ ЕНЕРГОМЕНЕДЖЕРІВ» укладено договір постачання від 29.11.2017 №29/11/8-17. Відповідно до якого ТОВ «ДУВК» – постачальник, ТОВ «ЦЕНТР ПІДГОТОВКИ ЕНЕРГОМЕНЕДЖЕРІВ» – покупець. По зазначеному договору всього було поставлено товарів на суму – 21 300,00 (двадцять одна тисяча триста) гривень 00 копійок.
- (105) Проаналізувавши інформацію, надану публічним акціонерним товариством «УкрСиббанк» (лист від 13.04.2018 №13-2-3/497 «БТ») про рух коштів по банківському рахунку [REDACTED] ТОВ «ДУВК», територіальним відділенням було встановлено, що протягом 2017 року на зазначений рахунок ТОВ «ДУВК» надійшло коштів від ТОВ «ЦЕНТР ПІДГОТОВКИ ЕНЕРГОМЕНЕДЖЕРІВ» у сумі – [REDACTED], та ТОВ «ДУВК» було перераховано кошти ТОВ «ЦЕНТР ПІДГОТОВКИ ЕНЕРГОМЕНЕДЖЕРІВ» у сумі – [REDACTED].
- (106) Таким чином, ТОВ «ДУВК» та ТОВ «ЦЕНТР ПІДГОТОВКИ ЕНЕРГОМЕНЕДЖЕРІВ» були пов'язані господарськими відносинами. ТОВ «ДУВК» було залучено ТОВ «ЦЕНТР ПІДГОТОВКИ ЕНЕРГОМЕНЕДЖЕРІВ» як субпідрядника до виконання робіт по Процедурі закупівлі. Учасники були обізнані з діяльністю один одного та мали можливість доступу та обміну інформацією між ними щодо господарської діяльності, у тому числі щодо участі в Процедурі закупівлі.

4.6 НЕОДНОРАЗОВЕ НАДАННЯ ПОВОРОТНОЇ ФІНАНСОВОЇ ДОПОМОГИ

- (107) За результатами аналізу інформації, отриманої територіальним відділенням від Учасників (листи ТОВ «ЦЕНТР ПІДГОТОВКИ ЕНЕРГОМЕНЕДЖЕРІВ» від 18.05.2018 №50/02/03-18, ТОВ «ДУВК» від 10.04.2018 №18/01/01-18), встановлено, що між ними були укладені договори про надання безвідсоткової поворотної фінансової допомоги, а саме:
- договір №02/02/08-17 від 01.11.2017. Відповідно до якого ТОВ «ЦЕНТР ПІДГОТОВКИ ЕНЕРГОМЕНЕДЖЕРІВ» (позикодавець), а ТОВ «ДУВК»

(позичальник). Зазначеним договором передбачено, що у зв'язку з тим, що між сторонами за цим договором тісні взаємовигідні ділові відносини, позика Позичальнику надається на безвідсотковій основі. Сума позики становила – 250 000,00 (двісті п'ятдесят тисяч) гривень 00 копійок.

- договір №06/02/08-17 від 17.11.2017. Відповідно до якого ТОВ «ЦЕНТР ПІДГОТОВКИ ЕНЕРГОМЕНЕДЖЕРІВ» (позикодавець), а ТОВ «ДУВК» (позичальник). Зазначеним договором передбачено, що у зв'язку з тим, що між сторонами за цим договором тісні взаємовигідні ділові відносини, позика Позичальнику надається на безвідсотковій основі. Сума позики становила – 200 000,00 (двісті тисяч) гривень 00 копійок.

- (108) Відомості про рух грошових коштів, відповідно до зазначених договорів, наведено в таблиці 2 (листи ПАТ «УкрСиббанк» від 13.04.2018 №13-2-3/497 «БТ» та ПАТ «ПУБМ» від 19.04.2018 №19.1/282).

- (109) Відповідно до пункту 14.1.257 статті 14 Податкового кодексу України поворотна фінансова допомога – це сума коштів, що надійшла платнику податків у користування за договором, який не передбачає нарахування процентів або надання інших видів компенсацій, у вигляді плати за користування такими коштами та є обов'язковою до повернення.
- (110) Правовою основою для отримання позики або поворотної фінансової допомоги є договір позики. Відносини за договором позики регулюються статтями 1046 – 1053 Цивільного кодексу України.
- (111) Вищий спеціалізований суд України з розгляду цивільних та кримінальних справ в листі N 10-1390/0/4-12 відмітив, що договір позики як загальна договірна конструкція є основою для виникнення правовідносин, учасниками яких є юридичні особи.
- (112) Фінансова допомога на поворотній основі не може вважатися фінансовим кредитом, тому що не передбачає ні цільового використання отриманих коштів, ні одержання їх під процент.
- (113) Отже, взаємовідносини між ТОВ «ДУВК» і ТОВ «ЦЕНТР ПІДГОТОВКИ ЕНЕРГОМЕНЕДЖЕРІВ», що стосувались надання поворотної фінансової допомоги, свідчить про фінансову підтримку Учасниками один одного в господарській діяльності, довіру та впевненість щодо повернення коштів.
- (114) Так як за договором безпроцентної позики позичальник не має на меті отримання прибутку у вигляді процентів, ніякої іншої компенсації за користування коштами, то ТОВ «ЦЕНТР ПІДГОТОВКИ ЕНЕРГОМЕНЕДЖЕРІВ» з огляду на інфляційні

показники та інші чинники, міг отримати замість прибутку наявний збиток.

- (115) Тобто, ТОВ «ЦЕНТР ПІДГОТОВКИ ЕНЕРГОМЕНЕДЖЕРІВ», вилучивши тимчасово з обороту підприємства кошти, усвідомлено йшло на ризик втрати можливого прибутку з метою фінансово підтримати свого конкурента.
- (116) Враховуючи те, що Учасники здійснюють діяльність на одному ринку, конкуруючи один з одним, та за відсутності узгодженості в діях останніх з метою досягнення певних результатів, надання зазначеною фінансовою підтримки не було б економічно доцільним для господарської діяльності Учасників.
- (117) Надання поворотної фінансової допомоги свідчить про єдність економічних інтересів Учасників та є підставою для усунення конкуренції між ними.
- (118) Крім того, за результатами аналізу інформації ПАТ «УкрСиббанк» (лист від 13.04.2018 №13-2-3/497 «БТ») та ПАТ «ПУБМ» (лист від 19.04.2018 №19.1/282) встановлено, що від та через Свиридова Ігоря Івановича - засновника ТОВ «ЦЕНТР ПІДГОТОВКИ ЕНЕРГОМЕНЕДЖЕРІВ» (його директор з 22.06.2017, та одночасно директор ТОВ "ДУВК" до 10.08.2017), здійснювалося неодноразове перерахування грошових коштів у вигляді поворотної фінансової допомоги, як ТОВ «ДУВК», так і ТОВ «ЦЕНТР ПІДГОТОВКИ ЕНЕРГОМЕНЕДЖЕРІВ» .
- (119) Так, від Свиридова Ігоря Івановича (у тому числі через нього) протягом 2017 року згідно з відомостями про рух грошових коштів, надійшло на банківські рахунки ТОВ «ДУВК» коштів на суму – ██████████, ТОВ «ЦЕНТР ПІДГОТОВКИ ЕНЕРГОМЕНЕДЖЕРІВ» коштів на суму – ██████████, у тому числі і під час участі ТОВ «ДУВК» і ТОВ «ЦЕНТР ПІДГОТОВКИ ЕНЕРГОМЕНЕДЖЕРІВ» у Процедурі закупівлі.
- (120) Надання Свиридовим Ігорем Івановичем поворотної фінансової допомоги обом Учасникам та надання Свиридовим Ігорем Івановичем та внесення через Свиридова Ігоря Івановича фінансової допомоги ТОВ «ДУВК» у період проведення Процедури закупівлі свідчить про можливість Учасників встановлювати взаємозв'язок через Свиридова Ігоря Івановича.

5. КВАЛІФІКАЦІЯ ДІЙ ВІДПОВІДАЧІВ

- (121) Територіальним відділенням встановлено, що поведінка ТОВ «ДУВК» і ТОВ «ЦЕНТР ПІДГОТОВКИ ЕНЕРГОМЕНЕДЖЕРІВ» становить антиконкурентні узгоджені дії, які стосуються спотворення результатів тендеру (торгів).
- (122) Координація (узгоджені дії) суб'єктів господарювання може здійснюватися в будь – якій узгодженій поведінці (дія, бездіяльність) суб'єктів ринку, зокрема при укладанні ними угод в якій – небудь формі; прийнятті об'єднанням рішень в якій-небудь формі; створенні суб'єкта господарювання, метою або наслідком якого є координація конкурентної поведінки між суб'єктами господарювання, які створили вказаний суб'єкт, або між ними і новоствореним суб'єктом господарювання.
- (123) Тендер (торги), відповідно до пункту 28 частини першої статті 1 Закону України «Про публічні закупівлі», визначаються як здійснення кокурентного відбору учасників з метою визначення переможця торгів згідно з процедурами, установленими цим Законом (крім переговорної процедури закупівлі).
- (124) Узгодженням дій учасників тендеру (торгів) (не менше двох) є відмова таких учасників від самостійної участі у тендері та самостійного прийняття рішень щодо

формування та зміни конкурсних (тендерних) пропозицій, що полягає у координації поведінки таких суб'єктів як на стадії підготовки конкурсної документації (узгодження цін та інших умов, спільна підготовка документів), так і на стадії безпосереднього проведення конкурсу (поділ лотів, тощо).

- (125) Як свідчать матеріали справи, підтверджені зібраними доказами, участь ТОВ «ДУВК» та ТОВ «ЦЕНТР ПІДГОТОВКИ ЕНЕРГОМЕНЕДЖЕРІВ» у Процедурі закупівлі є домовленістю, внаслідок якої усунуто конкуренцію між ними, що свідчить про їх незацікавленість у забезпеченні об'єктивності процедури обрання Замовником переможця у зв'язку з попередньою обізнаністю щодо результатів торгів.
- (126) Внаслідок такої взаємодії, конкуренцію між Учасниками було усунуто, чим було спотворено результати Процедури закупівлі, оскільки саме здійснення конкурентного відбору учасників є необхідною умовою визначення переможця торгів.
- (127) Держава та суспільство загалом зацікавлені у тому, щоб укласти контракти на закупівлю товарів або послуг з учасником, який запропонує найкращу, максимально низьку ціну та найкращу якість, що повністю відповідає вимогам тендеру.
- (128) Отже, встановлені у справі № 03-22-02/18 обставини у їх сукупності свідчать про те, що ТОВ «ЦЕНТР ПІДГОТОВКИ ЕНЕРГОМЕНЕДЖЕРІВ» та ТОВ «ДУВК» на всіх стадіях підготовки та подачі пропозицій конкурсних торгів для участі у Процедурі закупівлі були обізнані щодо участі кожного із них у Процедурі закупівлі, що підтверджується, зокрема, наступним:
- перебування однієї особи (директор та засновник ТОВ «ЦЕНТР ПІДГОТОВКИ ЕНЕРГОМЕНЕДЖЕРІВ» Свиридов І.І.) під час проведення Процедури закупівлі у трудових відносинах з обома Учасниками;
 - подання тендерної пропозиції ТОВ «ЦЕНТР ПІДГОТОВКИ ЕНЕРГОМЕНЕДЖЕРІВ» з IP - адреси Жоржоліані Ольги Валеріївни, директора ТОВ «ДУВК»;
 - зайняття керівних посад однією особою у обох Учасників (Свиридов І. І. до проведення Процедури закупівлі був директором ТОВ «ДУВК», на момент проведення Процедури закупівлі - директор ТОВ «ЦЕНТР ПІДГОТОВКИ ЕНЕРГОМЕНЕДЖЕРІВ» та інженер з охорони праці ТОВ «ДУВК», після оголошення результатів Процедури закупівлі звільнився з посади директора ТОВ «ЦЕНТР ПІДГОТОВКИ ЕНЕРГОМЕНЕДЖЕРІВ» та продовжував працювати на ТОВ «ДУВК»);
 - наявність ділових та господарських відносин у вигляді взаємних розрахунків;
 - надання поворотної фінансової допомоги;
 - схожість, тотожність в оформленні, структурі, змісті документів.
- (129) З огляду на вищезазначене, Учасники під час підготовки документації для участі у процедурі закупівлі з предмету - ДСТУ Б.Д.1.1-1:2013 Капітальний ремонт поліклінічного відділення Смілянської ЦРЛ ім. Софії Бобринської по вул. Софіївській, 2, м. Сміла, Черкаської області, інв. номер 01010001 (внутрішні загальнобудівельні роботи та електричні мережі) (код 45310000-3 Електромонтажні роботи) (номер процедури закупівлі UA – 2017-08-18-001621-а), замовником якої була Смілянська центральна районна лікарня ім. Софії Бобринської, діяли не самостійно, а узгоджували свої дії та не змагалися між собою, що є обов'язковою умовою участі у конкурентних процедурах закупівель за Законом України «Про публічні закупівлі».
- (130) Узгодивши свою поведінку та свої тендерні пропозиції, Учасники тим самим усунули конкуренцію та змагальність між собою, а отже, спотворили результат проведених замовником торгів, порушивши право замовника на отримання найбільш ефективного для нього результату, а відтак, вчинили антиконкурентні узгоджені дії, заборонені

Законом України «Про захист економічної конкуренції».

6. ЗАПЕРЕЧЕННЯ ВІДПОВІДАЧІВ ТА ЇХ СПРОСТУВАННЯ

- (131) На подання з попередніми висновками у справі, ТОВ «ДУВК» листом від 30.07.2018 №52/01/01-18 надало свої зауваження та заперечення. Як свідчить подана ТОВ «ДУВК» відповідь, ТОВ «ДУВК» з висновками територіального відділення про порушення законодавства про захист економічної конкуренції не згідне.
- (132) Проте зміст цих заперечень не спростовує висновків та фактів, викладених у поданні з попередніми висновками першого відділу досліджень і розслідувань від 20.07.2018 №73/4-пв/к.
- (133) До територіального відділення від ТОВ «ЦЕНТР ПІДГОТОВКИ ЕНЕРГОМЕНЕДЖЕРІВ» заперечень та зауважень на подання з попередніми висновками у справі не надходило.

7. ОСТАТОЧНІ ВИСНОВКИ У СПРАВІ

- (134) Таким чином, доказами, зібраними у справі, доводиться, а дослідженням усієї сукупності факторів, що об'єктивно могли вплинути на поведінку Учасників, та зауваженнями і запереченнями ТОВ «ДУВК» не спростовується висновок територіального відділення про те, що дії Учасників, які полягали у координованій підготовці конкурсної документації Учасників та формуванні цінових пропозицій, що доводиться:
- перебування однієї особи (директор та засновник ТОВ «ЦЕНТР ПІДГОТОВКИ ЕНЕРГОМЕНЕДЖЕРІВ» Свиридов І.І.) під час проведення Процедури закупівлі у трудових відносинах з обома Учасниками;
 - подання тендерної пропозиції ТОВ «ЦЕНТР ПІДГОТОВКИ ЕНЕРГОМЕНЕДЖЕРІВ» з ІР - адреси Жоржоліані Ольги Валеріївни, директора ТОВ «ДУВК»;
 - зайняття керівних посад однією особою у обох Учасників (Свиридов І. І. до проведення Процедури закупівлі був директором ТОВ «ДУВК», на момент проведення Процедури закупівлі - директор ТОВ «ЦЕНТР ПІДГОТОВКИ ЕНЕРГОМЕНЕДЖЕРІВ» та інженер з охорони праці ТОВ «ДУВК», після оголошення результатів Процедури закупівлі звільнився з посади директора ТОВ «ЦЕНТР ПІДГОТОВКИ ЕНЕРГОМЕНЕДЖЕРІВ» та продовжував працювати на ТОВ «ДУВК»);
 - наявність ділових та господарських відносин у вигляді взаємних розрахунків;
 - надання поворотної фінансової допомоги;
 - схожість, тотожність в оформленні, структурі, змісті документів, є узгодженою поведінкою, що стосується спотворення результатів процедури закупівлі з предмету - ДСТУ Б.Д.1.1-1:2013 Капітальний ремонт поліклінічного відділення Смілянської ЦРЛ ім. Софії Бобринської по вул. Софіївській, 2, м. Сміла, Черкаської області, інв. номер 01010001 (внутрішні загальнобудівельні роботи та електричні мережі) (код 45310000-3 Електромонтажні роботи), проведеної за допомогою веб-порталу «Prozorro» (номер процедури закупівлі UA – 2017-08-18-001621-a), яка проводилась Смілянською центральною районною лікарнею ім. Софії Бобринської.
- (135) Така поведінка Учасників становить порушення законодавства про захист економічної конкуренції у вигляді антиконкурентних узгоджених дій, які стосуються спотворення результатів тендеру (торгів), заборонених відповідно до пункту 1 статті 50 та пункту 4 частини другої статті 6 Закону.

8. ВИЗНАЧЕННЯ РОЗМІРУ ШТРАФІВ

- (136) Відповідно до частини другої статті 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції», за порушення, передбачене пунктом 1 статті 50 цього Закону, накладається штраф у розмірі до десяти відсотків доходу (виручки) суб'єкта господарювання від реалізації продукції (товарів, робіт, послуг) за останній звітний рік, що передував року, у якому накладається штраф. У разі наявності незаконно одержаного прибутку, який перевищує десять відсотків зазначеного доходу (виручки), штраф накладається у розмірі, що не перевищує потрібного розміру незаконно одержаного прибутку. Розмір незаконно одержаного прибутку може бути обчислено оціночним шляхом.
- (137) Відповідно до форми №2-м «Звіт про фінансові результати» чистий дохід від реалізації продукції (товарів, робіт, послуг) ТОВ «ЦЕНТР ПІДГОТОВКИ ЕНЕРГОМЕНЕДЖЕРІВ» за 2017 рік становив 1 473 700 (один мільйон чотириста сімдесят три тисячі сімсот) гривень (інформація, надана ТОВ «ЦЕНТР ПІДГОТОВКИ ЕНЕРГОМЕНЕДЖЕРІВ» листом від 18.05.2018 №50/02/03-18).
- (138) Відповідно до форми №2-м «Звіт про фінансові результати» чистий дохід від реалізації продукції (товарів, робіт, послуг) ТОВ «ДУВК» за 2017 рік становив 4 492 100 (чотири мільйони чотириста дев'яносто дві тисячі сто) гривень (інформація, надана ТОВ «ДУВК» листом від 10.04.2018 №18/01/01-18).
- (139) При визначенні розміру штрафу враховано, що ТОВ «ЦЕНТР ПІДГОТОВКИ ЕНЕРГОМЕНЕДЖЕРІВ» та ТОВ «ДУВК» порушення законодавства про захист економічної конкуренції не визнано.

Ураховуючи викладене, керуючись статтями 7, 12¹ 14 Закону України «Про Антимонопольний комітет України», статтями 48, 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції», пунктом 11 Положення про територіальне відділення Антимонопольного комітету України, затвердженого розпорядженням Антимонопольного комітету України від 23.02.2001 № 32-р, зареєстрованого в Міністерстві юстиції України 30.03.2001 за № 291/5482, зі змінами і доповненнями, та пунктом 32 Правил розгляду заяв і справ про порушення законодавства про захист економічної конкуренції, затверджених розпорядженням Антимонопольного комітету України від 19.04.1994 № 5, зареєстрованих в Міністерстві юстиції України 06.05.1994 за № 90/299 (у редакції розпорядження Антимонопольного комітету України від 29.06.1998 №169-р) (із змінами), адміністративна колегія Черкаського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України,

ПОСТАНОВИЛА:

1. Визнати, що товариство з обмеженою відповідальністю «ДУВК» (вул. Смирнова – Ласточкина, буд. 14, кім. 16/15, м. Київ, 04053, ідентифікаційний код юридичної особи - 23033723) та товариство з обмеженою відповідальністю «ЦЕНТР ПІДГОТОВКИ ЕНЕРГОМЕНЕДЖЕРІВ» (вул. Смоленська, 31/33, м. Київ, 03056, ідентифікаційний код юридичної особи – 25290973) вчинили порушення, передбачене пунктом 1 статті 50, пунктом 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді антиконкурентних узгоджених дій, які стосуються спотворення результатів торгів шляхом узгодження своєї конкурентної поведінки під час підготовки та участі у процедурі закупівлі з предмету - ДСТУ Б.Д.1.1-1:2013 Капітальний ремонт поліклінічного відділення Смілянської ЦРЛ ім. Софії Бобринської по вул. Софіївській, 2, м. Сміла, Черкаської області, інв. номер

01010001 (внутрішні загальнобудівельні роботи та електричні мережі) (код 45310000-3 Електромонтажні роботи), (номер процедури закупівлі UA – 2017-08-18-001621-а), яка проводилась Смілянською центральною районною лікарнею ім. Софії Бобринської.

2. За порушення, визначене пунктом 1 резолютивної частини цього рішення, накласти на товариство з обмеженою відповідальністю «ДУВК» штраф у розмірі 68 000 (шістдесят вісім тисяч) гривень.

3. За порушення, визначене пунктом 1 резолютивної частини цього рішення, накласти на товариство з обмеженою відповідальністю «ЦЕНТР ПІДГОТОВКИ ЕНЕРГОМЕНЕДЖЕРІВ» штраф у розмірі 68 000 (шістдесят вісім тисяч) гривень.

Відповідно до частини третьої статті 56 Закону України «Про захист економічної конкуренції» штраф підлягає сплаті у двомісячний строк з дня одержання цього рішення.

Відповідно до частини восьмої статті 56 Закону України «Про захист економічної конкуренції» протягом п'яти днів з дня сплати штрафу необхідно надіслати до територіального відділення документи, що підтверджують сплату штрафу.

Рішення може бути оскаржено до господарського суду в двомісячний строк з дня його одержання.

Голова колегії,
голова Відділення

Ю.С. Чемич